

РЕШЕНИЕ

по делу №А-120/15-13

Резолютивная часть решения оглашена: 17.09.2013.

В полном объеме решение изготовлено: 24.09.2013.
ул. Пушкина, д. 95

г. Уфа,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя комиссии:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

ЧЛЕНОВ КОМИССИИ:

<...>– начальника отдела контроля органов власти,

<...>– специалиста-эксперта отдела контроля органов власти,

в присутствии представителей:

от Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан – <...> по доверенности №33 от 28.08.2013 года;

от МУП «Архитектура»: не явились, надлежаще извещены,

рассмотрев дело №А-120/15-13 в отношении Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан (452630, Республика Башкортостан, Шаранский район, с.Шаран, ул.Пролетарская, 1) по признакам нарушения части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» при предоставлении муниципальной услуги по подготовке, согласовании и выдаче ордера на производство земляных работ производит,

руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан в соответствии с планом проведения плановых проверок отделом контроля органов власти территориальных органов федеральных органов государственной власти, органов власти субъекта Российской Федерации,

органов местного самоуправления муниципальных образований на 2013 год на основании Приказа Башкортостанского УФАС России от 07.05.2013 №145 (с изменениями от 31.05.2013 №176) о проведении плановой проверки была проведена проверка в отношении Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан (далее - Администрация).

В ходе проведения плановой проверки установлено, что Постановлением Администрации от 05.10.2012 №П-1344/2 утвержден Перечень муниципальных услуг, предоставляемых Администрацией муниципального района Шаранский район РБ, муниципальными учреждениями Шаранский район РБ, который содержит 59 муниципальных услуг (далее – Перечень муниципальных услуг).

Постановлением Администрации от 06.02.2012 №П-201/2 утверждено Положение «О порядке выдачи ордера на производство земляных работ на территории населенных пунктов муниципального района Шаранский район РБ» (далее – Положения). Пунктом 2 данного Положения предусмотрено, что подготовка, согласование и выдача ордера на производство земляных работ производит МУП «Архитектура» после оплаты в соответствии с утвержденной калькуляцией или договором на оказание услуг.

Приказом Башкортостанского УФАС России от 09.08.2013 №299 возбуждено дело №А-120/15-12 по признакам нарушения Администрацией муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с [частью 3 статьи 15](#) Закона о защите конкуренции запрещается совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено федеральными законами.

На основании постановления главы Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан от 06.02.2012 №П-201/2 утверждено Положение «О порядке выдачи ордера на производство земляных работ на территории населенных пунктов муниципального района Шаранский район РБ», на основании которой данную услугу предоставляет МУП «Архитектура».

Также, постановлением Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан от 09.02.2012 №П-254/2 утвержден административный регламент предоставления муниципальной услуги «Выдача ордера на проведение земляных работ», в котором пункте 2.2 органом, предоставляющим, муниципальную услугу является МУП «Архитектура».

Согласно утвержденному Перечню муниципальных услуг (пункт 4 Перечня), услуга «Выдача ордера на проведение земляных работ» является муниципальной, соответственно должна предоставляться органом местного самоуправления и без взимания платы. Согласно тарифов на услуги МУП «Архитектура», утвержденных постановлением главы Администрации от 20.02.2012 №П-293/2, за подготовку и

выдачу ордера на земляные работы (для юридических лиц) взимается плата в размере 2087 руб. Кроме того, перед подготовкой, согласованием и выдачей ордера МУП «Архитектура» осуществляет также подготовку выкопировки с топографического плана за плату в соответствии с утвержденной калькуляцией.

Администрация муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан в письме пояснила, что услуга «Выдача ордеров на проведение земляных работ» исключена из перечня муниципальных услуг оказываемых Администрацией муниципального района Шаранский район РБ Постановлением главы Администрации №П-887/3 от 01.07.2013 и на основании соглашения о передаче полномочий, которое будет подписано в ближайшее время, будет являться услугой МУП «Архитектура».

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно [ч. 3 ст. 15](#) Закона о защите конкуренции запрещается, в числе прочего, наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено [Федеральным законом](#) от 1 декабря 2007 года №317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и Федеральным законом от 30 октября 2007 года №238-ФЗ «О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта».

В [части 3 статьи 17](#) Федерального закона от 06.10.2003 №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» указано, что полномочия органов местного самоуправления по решению вопросов местного значения осуществляются органами местного самоуправления поселений, органами местного самоуправления городских округов и органами местного самоуправления муниципальных районов самостоятельно.

В соответствии с Федеральным законом от 27.07.2010 №210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» муниципальная услуга, предоставляемая органом местного самоуправления (далее - муниципальная услуга), - деятельность по реализации функций органа местного самоуправления (далее - орган, предоставляющий муниципальные услуги), которая осуществляется по запросам заявителей в пределах полномочий органа, предоставляющего муниципальные услуги, по решению вопросов местного значения, установленных в соответствии с Федеральным законом от 6 октября 2003 года №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и уставами муниципальных образований».

Согласно пункту 2.1 МУП «Архитектура», утверждённого постановлением Администрации муниципального района Шаранский район РБ от 08.02.2010 №148

предприятие создано в целях удовлетворения социально значимых общественных потребностей и получения прибыли в сфере оказания услуг населению в области архитектурной, градостроительной деятельности.

В соответствии с [пунктом 3 статьи 50](#) Гражданского кодекса Российской Федерации некоммерческие организации, включая бюджетные учреждения, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Как указано в [статье 4](#) Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

По смыслу приведенной [нормы](#) некоммерческая организация, осуществляющая приносящую доход деятельность, признается хозяйствующим субъектом независимо от того, на какие цели направляются полученные денежные средства.

Исходя из положений статьи 120 Гражданского кодекса Российской Федерации и статьи 34 Федерального закона №131-ФЗ от 6 октября 2003 года «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» муниципальное учреждение как хозяйствующий субъект и самостоятельное юридическое лицо не может входить в структуру органов местного самоуправления, а значит, не может осуществлять выполнение работ и услуг, возложенных действующим законодательством на органы местного самоуправления.

Согласно Перечню муниципальных услуг утвержденным постановлением Администрации от 05.10.2012 №П-1344/2, который содержит 59 муниципальных услуг (пункт 4 Перечня), услуга «Выдача ордеров на проведение земляных работ» является муниципальной, соответственно должна предоставляться органом местного самоуправления и без взимания платы.

Выполнение работ (оказание услуг) по подготовке и выдаче ордера на производство земляных работ являются контрольными функциями в сфере земельных и градостроительных отношений, которые не могут быть переданы хозяйствующему субъекту.

Таким образом, из буквального толкования данных норм права следует, что выдача ордеров на проведение земляных работ, является муниципальной услугой Администрации муниципального района Шаранский район РБ и, соответственно, подлежит регулированию Федеральным законом от 27.07.2010г. № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг».

Таким образом, согласно утвержденным Постановлением главы Администрации МР Шаранский район РБ от 06.02.2012 № П-201/2 Положения «О порядке выдачи ордера на производство земляных работ на территории населенных пунктов муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан», обращения физических и юридических лиц, имеющих намерения получить ордер на производство земляных работ, поданные на имя главы Администрации, в нарушение выше перечисленных норм права передаются

хозяйствующему субъекту – МУП «Архитектура».

С учетом изложенного, Администрацией муниципального района Шаранский район РБ при исполнении публично-правовых функций органов местного самоуправления по выдачи ордера на производство земляных работ, данными муниципальными услугами необоснованно было наделено МУП «Архитектура», которое взимает плату за их осуществление, что противоречит требованиям части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Статья 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» представляет собой формальный состав правонарушения, который не требует обязательного наступления негативных последствий. Для определения в действиях субъектов квалифицирующих признаки состава данного нарушения, достаточно выявить факт наличия действий органа местного самоуправления, которые могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, что и было сделано Комиссией при рассмотрении дела.

Из данного положения следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» является создание условий, возможности для наступления последствий в виде недопущения, ограничения либо устранения конкуренции.

На основании вышеизложенного, Администрация муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан наделила МУП «Архитектура» своими полномочиями по предоставлению вышеуказанных муниципальных услуг. Указанные действия Администрации содержат признаки нарушения части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон №135-ФЗ), в части наделения хозяйствующего субъекта функциями и правами органа местного самоуправления, за исключением случаев, когда такое наделение установлено федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что в действиях Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан при наделении МУП «Архитектура» своими полномочиями по предоставлению муниципальных услуг по выдачи ордера на производство земляных работ, ставя тем самым данное предприятие в преимущественное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, что является нарушением части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

За нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена административная ответственность в соответствии с частью 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном

законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

Статья 15 Закона о защите конкуренции представляет собой формальный состав правонарушения, который не требует обязательного наступления негативных последствий. Для определения в действиях субъектов квалифицирующих признаков состава данного нарушения достаточно выявить факт наличия действий или бездействия органа местного самоуправления, которое приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, что и было сделано Комиссией при рассмотрении дела.

На основании изложенного, а также учитывая, что нормы Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» носят упреждающий характер, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан нарушившей части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать Администрации муниципального района Шаранский район Республики Башкортостан предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Башкортостанского УФАС России для принятия мер административного реагирования.

Председатель
комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.